

我国关于林木物权的规定及其完善^{*}

胡玉浪^{1, 2}

(1. 厦门大学 法学院, 福建 厦门 361005 2. 福建农林大学 人文社会科学学院, 福州 350002)

摘要: 对林木物权的含义进行了界定, 指出林木物权的主要内容包括林木所有权、林木使用权、林木采伐权和林木抵押权, 分析了我国现有林木物权法律保护制度的不足, 并提出加强林木物权人利益保护的对策。

关键词: 林木; 物权; 请求权

中图分类号: D923.2 文献标识码: A

文章编号: 1005-9709 (2007) 02-0162-04

On the Provisions and the Improvement of Real Rights in Forest Tree

HU Yu-lang

(1. Law School of Xiamen University, Xiamen, Fujian 361005 China)

2. Economics and Management College of Fujian Agriculture and Forestry University, Fuzhou 350002 China)

Abstract This article analyzed the concepts of real rights in forest tree, pointed out that it is composed of the rights of ownership, the rights to use, the cutting rights and the mortgages rights. The article also analyzed the inadequate protective policy presently in real rights in forest tree and the legal measures to strengthen it.

Key words forest tree; real rights; claim

林木是物权法上的一个重要概念, 林木物权是一种独立的物权类型。由于林木不仅具有经济价值, 更具有重要的生态价值, 因此加强林木物权制度建设, 强化对林木物权人利益的保护, 这既是经济建设的需要, 同时也是生态环境建设的建设。从现实情况看, 我国《民法通则》和最新颁布的《物权法》没有关于林木物权的明确规定, 《森林法》《担保法》对林木所有权、林木采伐权、林木抵押权作了初步地规定, 但体系较为零乱。同时, “《森林法》本属于行政法范畴, 主要是限制林权行使, 管理林业活动, 保护森林资源的法律”^[1]。而《担保法》属于民事特别法的范畴, 其有关林木抵押的规定, 也需要结合《物权法》的规定进行分析。陈根长对中国林业物权制度进行了研究^[2], 邓禾对我国森林资源物权法律制度的完善进行了研究^[3]。本研究将结合《物权法》《森林法》《担保法》等相关规定和民法基础理论, 对我国林木物权的法律体系进行梳理, 并从民事请求权的角度对加强林木物权人的利益保护进行探讨。

1 林木物权的定义、特点

林木是我国《森林法》《担保法》等明确使用的一个法律概念, 林木物权是一种相对独立的物权类型。所谓林木物权是指权利人为满足其利益需要, 对林木依法或依据合同所享有的直接支配与排除妨害的权利。从民事法律关系构成要素的角度进行分析, 林木物权的主要特点是: (1) 主体的多样性。即林木物权的权利主体既可以是国家和集体, 也可以是单位和个人。当然, 与集体、单位和个人的法律地位相似, 国家享有林木所有权时, 也应当作为私法上的主体。这正如德国学者所言: “森林上所成立的所有权, 为私法上的所有权; 且无论其所有权人为国家或其他公法团体 (国家森林——城镇森林——教会森林), 还是一个私人 (私人森林——农民森林), 均不影响其所有权之私法性质”^[4]。(2) 内容的全面性。林木物权的内容包括林木所有权、林木用益物权和林木担保物权, 因此具有不同于其他资源物权的

* 收稿日期: 2006-10-07

作者简介: 胡玉浪 (1971-), 男, 福建尤溪人, 博士生, 副教授, 从事民商法研究, (电话) 13063086006 (E-mail) huyulang875@sina.com

特性。其他资源物权(如采矿权、水权)的权利人一般只享有资源的用益物权,不享有对资源本身的所有权和担保物权^[3]。(3)客体的特殊性。第一,林木是一种独立的不动产(《担保法》第92条第1款);第二,一般情况下,林木经采伐后可以通过自然更新或人工更新;第三,林木不仅具有经济价值,更具有重要的生态价值,因此与一般物权相比,法律对林木物权的行使有更严格地限制。

2 林木物权的主要内容

2.1 林木所有权

根据《森林法》第3条、第27条的规定,我国林木所有权权属关系如下:国家和集体的林木所有权。一般情况下,国家和集体对国有和集体所有的林地上的林木分别享有所有权。单位的林木所有权。包括:国有企业事业单位、机关、团体、部队等利用国有或集体所有的林地营造的林木,由营造单位经营并按照国家规定支配林木收益;集体所有制单位利用国有或集体所有的林地营造的林木,归该单位所有。个人的林木所有权。包括:第一,农村居民在房前屋后、自留地、自留山上种植的林木,归个人所有;第二,城镇居民和职工在房屋庭院内种植的林木,归个人所有;第三,个人承包国有或集体所有的荒山荒地造林所种植的林木,归个人所有,承包合同另有规定的除外;第四,个人与集体经济组织或其他单位合作投资造林,按合同约定分成的林木,归个人所有。

2.2 林木使用权

林木使用权主要表现为对林木进行利用、收益。林木使用权可以作为林木所有权权能的一种,由林木所有权人自己行使,也可以通过设定用益物权的形式由他人行使。林木的使用权,不论是林木所有权人自己行使,还是由他人行使,都只能在法律允许的范围内合理利用。林木使用权的利用方式包括:林木培育;林副产品的采集,包括对竹木果实、根茎叶、脂、汁的采集;林木转让、投资,如《森林法》第15条规定,用材林、经济林、薪炭林以及国务院规定的其他森林、林木“可以依法转让,也可以依法作价入股或者作为合资、合作造林、经营林木的出资、合作条件”。

2.3 林木采伐权

《森林法》第32条规定:“采伐林木必须申请采伐许可证,按许可证的规定进行采伐;农村居民采伐自留地和房前屋后个人所有的零星林木除外”。可见,我国法律规定了林木采伐许可证制度而未规定林木采伐权。所谓林木采伐权,是指权利主体对林木依法享有的、依照法定方式进行采伐获取收益并排斥他人干涉的权利。林木采伐许可证与林木采伐权的区别在于,前者是一种行政许可,后者是一种物权类型。因此,从物权法的角度出发,一般的做法应是法律规定林木所有权人享有林木采伐权,同时规定国家可以对这一权利的行使进行一定的限制。即除了法定情况以外,林木所有权人要行使林木采伐权,必须取得林业主管部门的采伐许可证,并且必须按照许可证上规定的采伐数量、采伐时间等进行采伐。如《法国森林法典》第L311-1条规定:“未预先获得行政许可,任何个人均不得滥用砍伐树木、开垦其树林或挪用其林地作它用的权利。”实行林木采伐许可证的主要目的,是为了限制林木的年采伐量,保证林木资源能够长期、持续地发挥其生态效用,同时兼顾社会对木材和其他林产品的需求。实际上,实行林木采伐许可证是各国限制采伐林木的一种通行做法,如《英国林业法》规定:“砍伐树木必须具有林业委员会颁发的伐树许可证。”《巴西森林法》第2条规定:“任何林木均得因其位置重要、或因其珍贵、美观,或作为树种,由政府法令宣布禁伐……不准砍伐位于25度至45度斜坡上的森林,只有合理使用,作为经常收入才允许采伐原木。”当然,国家对林木采伐权进行限制应当具有合理根据,同时应当对遭受利益损失的相关单位和个人给予合理补偿。

2.4 林木抵押权

2.4.1 林木抵押的法律依据

我国《担保法》第42条规定,以林木抵押的,到县级以上林业主管部门办理抵押物登记手续,但我国《物权法》第180条、《担保法》第34条在列举抵押权的客体时,对林木能否抵押未作明确规定,因此需要进行解释。《担保法》第92条规定:“土地以及房屋、林木等地上定着物”属于不动产。该条文包括两层含义:第一,林木属于不动产。所谓不动产是“指不可移动或者移动必然毁损其经济价值

之物,包括土地;土地之上的固着物、建筑物;不能与土地分离的物如土地的出产物、树木、种子、肥料等”^[6]。据我国现有的法律,能够在不动产上成立的担保物权只有抵押权。第二,林木属于地上定着物。所谓地上定着物(又称为土地附着物^[7]),是指“依交易上之观念,以继续的附着于土地,而达其经济上之目的,然尚未构成土地成分之物”^[8]。因此,作为地上定着物,林木又是一种不同于土地的独立不动产,可以单独设立抵押。明确了林木与地上定着物的关系,林木抵押的法律依据就是《物权法》第 180 条关于“建筑物和其他土地附着物”(第 1 款)、《担保法》第 34 条关于“抵押人所有的房屋和其他地上定着物”(第 1 款)以及“抵押人依法有权处分的国有的土地使用权、房屋和其他地上定着物”(第 3 款)可以抵押的规定。

2.4.2 可以抵押的林木范围

根据《担保法》的规定,只有抵押人依法有权处分的财产才能抵押,因此并不是所有的林木都可以抵押。《中华人民共和国担保法(草案)的说明》明确指出,“抵押担保的关键是抵押物的范围,哪些可以作为抵押物。作为抵押物必须是能够转让的财产,因为只有这样才能实现担保的目的”。可见,判断林木能否抵押的主要标准是该林木是否具有可转让性。根据《森林法》第 4 条、第 15 条的规定,森林分为防护林、用材林、经济林、薪炭林、特种用途林,其中,用材林、经济林、薪炭林“可以依法转让,也可以依法作价入股或者作为合资、合作造林、经营林木的出资、合作条件”。因此,这些林木可以抵押。而防护林和特种用途林的经营者,有获得森林生态效益补偿的权利,不享有对这些林木的处分权,因此,不能以该种林木抵押。另据《担保法》第 37 条、《森林资源资产抵押登记办法(试行)》第 9 条的规定,对于权属不清或存在争议的林木,依法被查封、扣押、监管的林木以及国防林和名胜古迹、革命纪念地和自然保护区的森林、林木,不能抵押。

3 林木物权的法律保护

我国《森林法》第 3 条第 3 款规定:“森林、林木和林地的所有者和使用者的合法权益,受法律保护,任何单位和个人不得侵犯。”《森林法》第 6 章对森林资源的法律保护作了详细的规定。根据该章规定,我国森林资源法律责任包括民事责任、行政责任和刑事责任。其中,涉及林木的民事责任的情节有:盗伐森林或者其他林木的行为;违反《森林法》进行开垦、采石、采砂、采土、采种、采脂和其他活动,致使森林、林木受到毁坏的行为;违反《森林法》在幼林地和特种用途林内砍柴、放牧致使森林、林木受到毁坏的行为。承担民事责任的方式是依法赔偿损失。应当说,追究民事责任是保护林木物权人利益的一种重要途径,但也存在一定的缺陷,主要表现是:第一,林木物权的民法保护并不以追究民事责任为限,还应当包括要求停止侵害、排除妨碍等;第二,追究民事责任以损害后果的确定为前提,是一种事后救济机制,因此不利于防范于未然。第三,在通常情况下,追究民事责任需要证明行为人有过错,而在国家基于生态保护需要而禁止集体、单位和个人采伐林木时,该林木所有权人很难证明国家有过错。为弥补民事责任救济机制的不足,加强对林木物权人利益的保护,这里主要从请求权的角度对林木物权的法律保护进行分析。

3.1 林木登记请求权

林木物权行为是一种要式行为,林木物权的取得或变更除双方当事人协商一致外,还必须履行法定的登记手续,否则不生效。如《物权法》第 9 条规定:“不动产物权的设立、变更、转让和消灭,经依法登记,发生法律效力;未经登记,不发生法律效力,但法律另有规定的除外”。《担保法》第 42 条规定,以林木抵押的必须办理抵押物登记手续;《森林法实施条例》第 6 条规定:“改变森林、林木和林地所有权、使用权的,应当依法办理变更登记手续”。最高人民法院《关于适用〈中华人民共和国担保法〉若干问题的解释》第 56 条第 2 款规定:“法律规定登记生效的抵押合同签订后,抵押人违背诚实信用原则拒绝办理抵押登记致使债权人受到损失的,抵押人应当承担赔偿责任”。另据《物权法》第 20 条,当事人还可以就林木的买卖进行预告登记。根据上述规定,林木物权人对林木义务人享有林木登记请求权,林木义务人负有协助完成登记的义务。需要注意的是,林木登记请求权不同于林木登记申请权,前者为林木物权人对林木义务人所享有的一种私法上的实体权利,其对应的是登记义务人协助登记的义务;后

者是林木物权人或林木物权变动双方当事人请求登记机关以登记方式确认权属或对林木物权变动情况予以公示的权利，这是一种公法上的权利，其对应的是登记机关依法应予登记的义务。

3. 2 林木物权请求权

所谓物权请求权，是指当物权的圆满状态受到妨害或者有妨害之虞时，物权人为保护自己的物权而请求有义务者为一定行为或不为一定行为的权利。根据物权法原理，林木物权请求权（仅在狭义上使用，不包括林木补偿请求权等）的要点是：林木物权请求权不仅适用于林木所有权，同时也适用于限制物权。如《德国民法典》第 1017 条第 2 款规定，“对于地上权，准用关于所有权的取得和关于所有权的请求权的规定”。所谓地上权“为建造房屋、隧道、沟渠等工作物及培植竹林、树林，使用他人土地之权^[9]”。可见，所谓地上权就是一种设定在他人土地之上的限制物权。同理，当林木限制物权人的利益受到妨害或者有妨害之虞时，也可以通过请求权的行使进行保护。林木物权请求权的内容包括停止侵害请求权、排除妨害请求权、消除危险请求权，一般不包括返还原物请求权和恢复原状请求权，原因是林木物权请求权的行使应以林木自然生长状态的维持为前提，一旦林木的自然生长状态遭到损害而死亡时，将无法返还原物、恢复原状，因此只能通过损害赔偿请求权（即债权请求权）获得救济。林木物权请求权不适用消灭时效，相应的对林木物权人利益的保护也更加周到。

3. 3 林木补偿请求权

主要包括：林木生态补偿请求权。这是因公法基于生态保护等原因对采伐林木的禁止而对林木物权人的利益造成损失时，由国家给予补偿的权利。如《森林法实施条例》第 15 条第 3 款规定：“防护林和特种用途林的经营者，有获得森林生态效益补偿的权利”。林地使用权届满时的林木补偿请求权。林木物权必须依托林地而存在，但林木生产周期与林地使用期限未必一致，因此，在林木所有权是基于林地使用权而产生时，如果林地使用权届满而不为续期，林木所有权人应享有请求林地所有权人按照林地上林木的时价予以补偿的权利。林地所有权人应当予以补偿。如《韩国民法典》第 283 条规定：“（一）地上权消灭时，建筑物或其他工作物或树木仍实际存在时，地上权人可请求更新契约。（二）地上权的设定人不希望更新契约时，地上权人可请求以相当的价金买受前款工作物或树木”。当然，为平衡双方当事人的利益，实现物尽其用，在林木所有权人行使林木补偿请求权时，林地所有权人在林木可以继续生产或利用的合理期限内，可以要求延长原林地使用权的期限，以替代对林木的补偿。如果林木所有权人拒绝延期，林地所有权人可不为补偿。在林木补偿请求权和延期请求权发生冲突时，延期请求权优先行使。

参考文献:

[1] 高富平. 土地使用权和用益物权——我国不动产物权体系研究 [M]. 北京: 法律出版社, 2001: 538
[2] 邓禾. 我国森林资源物权法律制度的完善 [J]. 林业经济问题, 2007, 27 (1): 1-5
[3] 陈根长. 中国林业物权制度研究 [J]. 林业经济, 2002, (10): 12-13
[4] [德] 鲍尔·施蒂尔纳著. 德国物权法 [M]: 上册. 张双根译. 北京: 法律出版社, 2004: 610
[5] 王利明. 物权法专题研究 [M]. 长春: 吉林人民出版社, 2002: 553-576
[6] 孙宪忠. 论物权法 [M]. 北京: 法律出版社, 2001: 320
[7] 高富平. 物权法原论 [M]. 北京: 中国法制出版社, 2001: 473
[8] 史尚宽. 民法总论 [M]. 北京: 中国政法大学出版社, 2000: 256
[9] 史尚宽. 物权法论 [M]. 北京: 中国政法大学出版社, 2000: 187.

(责任编辑 杨伦增)